

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: 13620081150827

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国专利权质权制度研究

Study on the Patent Right Pledge System in China

刘占川

指导教师姓名: 丁丽瑛教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2011 年月

论文答辩时间: 2011 年月

学位授予日期: 2011 年月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2011 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

## 内容摘要

随着科学技术发展以及知识经济时代之到来，以知识产权为代表的如专利等智慧财产逐步引起国家和产业界之重视。在美国次贷危机以来，全球企业尤其是跨国企业加快产业调整，并将知识产权的创造和实施作为企业成功转型之关键。而专利质押融资是实施知识产权的模式之一，研究并开展专利质押制度具有非常重要的现实意义。

专利质押业务的开展需要健全的专利质押制度作保障，而我国专利权质权制度还存在许多需要解决的问题。基于此，本文对专利权质权制度及其存在的问题作了充分的分析和研究，并提出了相关完善建议。本文主要从以下五个部分进行了论述：

第一部分为引言，该部分介绍了专利质权的立法背景及问题的提出。

第二部分为专利权质权基本理论。包括两节，第一节主要介绍了权利质权的概念，并分析了权利质权的特征；第二节分析了专利质权的内涵、特征。

第三部分是专利质权法律问题的分析。本部分为六节，第一节从构成要件、范围对专利质权标的进行了论述；第二节介绍了专利质权合同的设定作了论述；第三节从效力范围、一权多质问题以及专利质权对当事人的效力作了分析；第四节对专利质权的实现与消灭作了介绍；第五节对专利评估进行了概述，并指出了专利评估制度中存在的问题。

第四部分是我国专利质权制度的完善。首先就专利质权标的扩充以及专利质权的一权多质的合法性问题提出了完善的建议；再次提出专利质押的设立应该以登记为对抗要件；另外，还就专利质权的实现规则、质权保全方式提出了相关完善的建议。最后就专利评估制度存在的问题提出了解决方案。

第五部分为结语。专利权质押融资符合权利质权发展的历史趋势，有利于企业扩大融资途径，符合时代经济发展和社会财富结构变化的要求。

**关键词：**专利权；专利质权；权利质押

## ABSTRACT

The state and Industry in China have paid more attention to Intellectual Property, such as Patent, as science and technology develop and the time of knowledge economy is coming. After the outbreak of US Subprime Crisis, all the enterprises, especially, the multinationals pick up the pace of industrial adjustment, and think of the creation and implementation of Intellectual Property as the key of a successful transformation. Financing acquired through pledge of Patent is one of the modes of implementation of Intellectual Property. It is of great significance to make research and carry out the system of Patent pledge.

The business of Patent pledge need the protection of a perfect Patent pledge system, but there are many problems in the Patent-pledge system which needs to be solved in China. Based on this, this paper analyzes and explores the system of Patent-pledge itself and the problems of it, then gives some legislative proposals to perfect it. This paper is divided into five parts:

The first part is the introduction. It is about the legislative background and the problems of pledge of Patent.

The second part consists of two sections; it is about the basic theory of pledge of Patent. One is about the definition and the features of pledge of Rights. The other is about the concept and features of pledge of Patent.

Then, it is the legal analysis of Patent pledge. First, it explores the elements and scope of subject matter of patent pledge. Next , it discusses the entering of Patent pledge contract. Then, it explores the effectiveness and its scope of Patent pledge, also it discusses about the problem which one patent is pledge several times. And then it discusses the achievement

and termination of Patent pledge. The fifth is an overview and the problems of appraisal of patent.

The fourth part focuses on consummation of the system of patent pledge. Firstly, this part provides recommendations on expansion of the object of patent pledge and legality of duplicated patent pledge; secondly, creation of patent pledge shall be on the basis of registration or otherwise shall not act against a third party. Besides, there are proposals in this part about rule of realization of patent pledge and preservation thereof. Lastly, this part recommends resolution on the issues of patent assessment.

The fifth part is conclusion of this paper. The way to finance by patent pledge is of the economic development trend and is favorable for enterprises to extend the financing channels, meet the need of economic trend and the social wealth construction.

**Key Words:** Patent Right; Patent Pledge; Rights Pledge

# 目 录

引 言 .....	1
<b>第一章 专利权质权基本理论 .....</b>	<b>3</b>
<b>第一节 权利质权制度 .....</b>	<b>3</b>
一、权利质权的概念 .....	3
二、权利质权的特征 .....	3
三、权利质权与动产质权的区别 .....	5
<b>第二节 专利质权基本概念 .....</b>	<b>5</b>
一、专利质权的内涵 .....	5
二、专利质权的特征 .....	6
三、专利权质权与其他权利质押的比较 .....	8
四、专利质权的标的 .....	9
<b>第二章 专利质权法律问题分析 .....</b>	<b>12</b>
<b>第一节 专利质权的设立 .....</b>	<b>12</b>
一、专利权质押合同的订立 .....	12
二、专利权质押合同的公示 .....	14
<b>第二节 专利质权的效力 .....</b>	<b>15</b>
一、专利质权效力的范围 .....	16
二、专利质权对当事人的效力 .....	20
<b>第三节 专利质权的实现和消灭 .....</b>	<b>26</b>
一、专利质权的实现 .....	27
二、专利质权的消灭 .....	28
<b>第四节 专利权价值评估 .....</b>	<b>28</b>
一、专利价值理论 .....	28

二、专利权价值评估概述 .....	29
三、专利权价值评估模式、立法状况及问题 .....	35
<b>第三章 我国专利权质权制度的完善 .....</b>	<b>37</b>
<b>第一节 专利权质押标的完善 .....</b>	<b>37</b>
一、专利质权标的范围的完善 .....	37
二、专利申请权可出质性的认可及其完善 .....	38
三、与专利权或申请权有关的问题的完善 .....	39
<b>第二节 专利质权设定规则的完善 .....</b>	<b>41</b>
一、专利权证书交付不作为专利权质押的必要手续 .....	41
二、专利质权设立应以登记为对抗要件 .....	41
三、构建协调统一的专利质权登记制度 .....	43
<b>第三节 专利质权效力规则的完善 .....</b>	<b>44</b>
一、专利质权所担保债权范围的完善 .....	44
二、专利质权所及标的物范围的完善 .....	45
<b>第四节 专利权一权多质的认可与完善 .....</b>	<b>46</b>
<b>第五节 专利质权实现规则和保全方式的完善 .....</b>	<b>47</b>
一、专利质权实现规则的完善 .....	47
二、专利质权保全制度的完善 .....	48
<b>第六节 专利评估制度的完善 .....</b>	<b>51</b>
<b>结    语 .....</b>	<b>54</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>55</b>
<b>后    记 .....</b>	<b>58</b>



# CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The Basic Theory of Pledge of Patent.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 The System of Pledge of Right .....</b>	<b>3</b>
Section 1 The Concept of Pledge of Right .....	3
Section 2 The Features of Pledge of Right .....	3
Section 3 The Differences Between Pledge of Personal Property and Pledge of Right.....	5
<b>Subchapter 2 The Basic Concept of Patent Pledge.....</b>	<b>5</b>
Section 1 The Basic Concept of Patent Pledge.....	5
Section 2 Features of Pledge of Patent .....	6
Section 3 Comparisons between Pledge of Patent and other Pledge of Right..	8
Section 4 Object of Patent Pledge.....	9
<b>Chapter 2 Legal Analysis of Patent Pledge.....</b>	<b>12</b>
<b>Subchapter 2 The Creation of Patent Pledge .....</b>	<b>12</b>
Section 1 The Conclusion of the Patent Pledge Contract .....	12
Section 2 The Publication of the Patent Pledge Contract .....	14
<b>Subchapter 3 The Effectiveness of Patent Pledge .....</b>	<b>15</b>
Section 1 The Scope of Patent Pledge .....	16
Section 2 The Effectiveness of Patent Pledge .....	20
<b>Subchapter 4 The Achievement and Extinguishment of Patent Pledge .....</b>	<b>26</b>
Section 1 The Achievement of Patent Pledge.....	27
Section 2 The Extinguishment of Patent Pledge.....	28
<b>Subchapter 5 Value Appraisal of Patent Pledge .....</b>	<b>28</b>
Section 1 The Theory of Value Appraisal .....	28
Section 2 The Overview of Patent Appraisal.....	29
Section 3 The Modes, Legislation and Problems of the Value Appraisal of Patent .....	35

<b>Chapter 3</b>	<b>Perfceting the System of Patent Pledge.....</b>	<b>37</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Perfceting the Subject Matter of Patent Pledge .....</b>	<b>37</b>
Section 1	Perfcet the Scope of the Subject Matter of Patent Pledge .....	37
Section 2	The Right of Patent Applications Shall Not Be the Subject Matter of Patent Pledge.....	38
Section 3	The Problems and Its Settlement Related to the Right of Patent or Patent Application.....	39
<b>Subchapter 2</b>	<b>Perfecting the Rules of the Creation of Patent .....</b>	<b>41</b>
Section 1	The Delivery of Patent Certificate Shall Not Be the Necessary Formality of Patent Pledge .....	41
Section 2	The Creation of Patent Pledge Shall Use the Registration as an Element against a Third Party.....	41
Section 3	Creating a Unified System of Registration and Body with Respect to the Patent.....	43
<b>Subchapter 3</b>	<b>Perfecting the Effective Rules of Pantent Pledge.....</b>	<b>44</b>
Section 1	Perfecting the Scope of Security Interest of the Principal Creditor's Right.....	44
Section 2	Perfecting the Scope of the Subject Matter of Patent Pledge .....	45
<b>Subchapter 4</b>	<b>Legal Confirmation for the Patent Which Is Pledge Serval Times .....</b>	<b>46</b>
<b>Subchapter 5</b>	<b>Perfecting the Rules of Achievement and the Methods of Patent Pledging Preservation .....</b>	<b>47</b>
Section 1	Perfecting the Achievement Rules of Patent Pledge .....	47
Section 2	Perfecting the Methods of Patent Pledge Preservation.....	48
<b>Subchapter 6</b>	<b>Perfecting the Value Appraisal System of Patent .....</b>	<b>51</b>
<b>Conclusion .....</b>		<b>54</b>
<b>Bibliography.....</b>		<b>55</b>
<b>Acknowledge .....</b>		<b>58</b>

## 引 言

知识产权作为企业或个人的一种产权，同有形资产一样，可以作为质押物，用于融资，如向银行申请质押贷款，即所谓的知识产权质押。有效利用专利权进行质押取得贷款，无疑能解决企业的资金短缺的问题为企业的顺利经营提供保障。同时，现实中很多的企业用专利权进行质押后所取得的资金正是为了开发该专利技术，使其取得产业上的成功，这是成功进行专利经营的示例。

最近几年专利权质押得到进一步发展，并且各地还制定了相关的配套措施以激励专利权质押融资业务的发展：

尤其 2009 年，几乎是专利权质押贷款管理办法密集涌现的一年，浙江、江苏、山东、安徽等地均在相关规则制定上“试水”成功。首批全国知识产权质押融资试点单位的试点工作也于 2009 年 1 月 1 日正式启动，北京市海淀区知识产权局、吉林省长春市知识产权局、江西省南昌市知识产权局、湖南省湘潭市知识产权局、广东省佛山市南海区知识产权局、宁夏回族自治区知识产权局等 6 家单位成为第一批试点单位，着力于在解决知识产权质押融资操作过程中相关难题上有所突破。

北京模式和上海模式在试点工作中渐成气候。在北京，中关村知识产权促进局与交通银行北京分行联合建立起风险控制机制，引入了知识产权交易平台，对知识产权质押贷款业务中形成的逾期贷款的质权标的，由北京知识产权交易所知识产权交易中心予以挂牌公开拍卖，打通了风险资产处置渠道，将处置风险降到了最低。在上海，浦东知识产权质押融资试点则委托了第三方征信机构，同时由浦东科委每年从科技发展基金中拨出 2000 万元存入银行专用账户作为“保证金”，解决了银行的“后顾之忧”。其他许多地方也频频传出中小企业成功获得专利权质押贷款的利好消息，专利权质押贷

款作为一种新兴事物，所受到的重视和扶持可见一斑。<sup>①</sup>

尽管我国专利权质押融资业务陆续得以开展，但根据近 10 年来的统计数据，在国家知识产权局进行专利权质押登记的合同共有 300 多项，涉及专利 700 多件，质押总额仅近 60 亿元。<sup>②</sup>相较于我国庞大的专利授权量来说（从 1985 年 4 月到 2010 年 4 月，我国专利授权量达到 3369718 件，其中发明专利为 628129 件，实用新型为 1479798），<sup>③</sup>60 亿对于我国专利技术这个巨大的财富宝库来说，存在着较大的不对称性。在银行方面，专利权质押贷款业务在国内做得最好的交通银行，自 2006 年 10 月推出中小企业知识产权质押贷款业务以来，截至 2008 年 8 月末，授信企业 37 家，共计发放贷款 44 笔合 40275 万元。<sup>④</sup>以上资料显示，专利权质押占我国质押担保融资的份额可忽略不计。

目前，我国专利权质押融资境况不佳，这主要是在质押融资实践中，存在着法律因素、专利权价值评估等各方面的风险和障碍。因此，结合专利权的特殊性和我国当下专利权质权制度中所存在的问题，制定和完善我国专利权质权制度已经势在必行。

① 张维. 专利权质押方兴未艾[J]. 中国发明与专利, 2010, (6): 16-17.

② 胡澜. 我国专利权质押融资法律问题研究（硕士学位论文）[D]. 江苏: 南京理工大学, 2009. 2.

③ 国家知识产权局. 国内外三种专利授权状况总累计表[EB/OL]. [http://www.sipo.gov.cn/sipo2008/ghfzs/zltj/gnwszlsqzkzljb/201005/t20100520\\_519142.html](http://www.sipo.gov.cn/sipo2008/ghfzs/zltj/gnwszlsqzkzljb/201005/t20100520_519142.html), 2011. 4. 15.

④ 胡澜. 我国专利权质押融资法律问题研究（硕士学位论文）[D]. 江苏: 南京理工大学, 2009. 2.

## 第一章 专利权质权基本理论

专利权质押作为权利质押中的一种,其应符合权利质押的相关原理和规定,因此,有必要在此对权利质押制度作一定的分析介绍,以此为基础对专利权质押作理论和比较分析,其中,权利质权与权利质押概念有所不同——权利质权是一种权利,意在强调权利的静态特征,它来源于质押设定行为,是质押设定行为而生的一种民事权利,<sup>①</sup>为易于论述,本文对此不予严格区分。

### 第一节 权利质权制度

#### 一、权利质权的概念

权利质权,是现代社会一类重要的担保物权。在法制史上,权利质权滥觞于罗马法帝政时代的债权质。帝政时代以后,以基地使用权(地上权)、用益权等各种财产权为标的设定权利质权的情况十分流行。其后,随着债权的独立的交换价值被社会所认可,以及可以将财产权转化为有价证券的有价证券制度兴起以后,权利质权更加盛行。

权利质权,是指以所有权、用益物权以外的可让与的财产权为标的而成立的质权。<sup>②</sup>据此,我们可以将权利质押制度界定为:为担保债权的清偿,就债务人或者第三人所享有的除财产所有权以外的财产权利设定担保,当债务人届期不履行债务时,债权人得就该财产权利折价、拍卖、变卖或者通过其他方式实现其债权的一项法律制度。<sup>③</sup>

#### 二、权利质权的特征

权利质权作为质权的一种,主要具有以下特征:

---

① 陈祥健.担保物权研究[M].北京:中国检察出版社,2004.222.

② 梁慧星,陈华彬.物权法[M].北京:法律出版社,2004.347.

③ 赵凯东,郑小航.试论权利质押[J].黑龙江省政法管理干部学院学报,2002,(4):74-75.

第一，权利质权为担保物权。权利质权是质权人直接对出质人提供质押的财产权利予以支配的权利，属于对权利的支配权范畴，具有物权的特征，并可以对抗质押的财产权利的所有人和第三人，构成担保物权。权利质权的实质内容在于支配质押的财产权利的交换价值，担保债权的优先受偿。权利质权因其为担保物权，故具有担保物权所具有的共同特征，<sup>①</sup>即从属性、不可分性、物上代位性和优先受偿性等。

第二，权利质权是以所有权以外的可让与的财产权利为标的而设定的质权。<sup>②</sup>这是权利质权区别于其它担保物权的最本质的特征。一般而言，权利质权标的的条件包括积极条件和消极条件两方面：积极条件指作为权利质权标的的权利必须具备的条件；消极条件指设定质权时不能与之相违背的外部条件。具体来说，积极条件包括：须为所有权以外的财产权利；须为可让与的财产权利；须为适合出质的财产权利。消极条件包括：依法不能让与的权利，不得设定权利质权；法律禁止强制执行的债权，不得设定权利质权；依据当事人约定不得转让的权利，不得设定权利质权。

第三，权利质权是经交付权利凭证或登记而发生效力的质权。权利质权和动产质权一样以得对质物的占有为必要。依多数国家的立法例，在权利质权设定中，由于标的权利的无形性，其移转占有的方式较动产质权复杂。动产质权的设定只需以动产的交付作为生效要件，而权利质权的设定则需要依据标的物的不同确定其生效要件，<sup>③</sup>主要为交付权利凭证或登记。

第四，权利质权具有特殊的保全和实现方式。依各国立法及实务，保全权利质权的主要方式是以法律限制出质人处分入质权利，非经质权人同意，出质人不得为抛弃入质权利或缩小入质权利内容的法律行为。这种特殊的保全方式在通过登记设立的权利质权中显得尤为重要。权利质权的实现方式除折价、拍卖或变卖入质物，使得质权人以卖得价款优先受偿之外，还可采取另外一些特殊方式，如质权人取代出质人的地位，向入质权利的义务主体直

① 邹海林,常敏,债权担保的理论与实务[M].北京:社会科学文献出版社,2005.289.

② 杨红.中华人民共和国物权法·担保物权研究[M].北京:中国社会科学出版社,2007.233.

③ 程啸.物权法·担保物权[M].北京:中国法制出版社,2005.447.

接行使入质权利，从而使被担保债权获得优先受偿。<sup>①</sup>

第五，权利质权的国家干预性较强。与动产质权相比，国家对权利质权的干预较多。由于动产质权的设定需移转动产的占有，基于物权公示原则，其风险性及与第三人的关联性不大，且所质押动产的价值一般较小，因此，国家给予个人较大的自由设定空间。而权利质权则具有无形性及第三人关联性等特点，且有些权利，如知识产权、股权等往往涉及较大的财产价值，因此，国家有必要加强立法，作出更为具体、明确的规定。<sup>②</sup>

### 三、权利质权与动产质权的区别

第一，标的不同。动产质权的标的为有形动产，这里一般不包括以登记为公示方法的特殊动产。而权利质权的标的是无形财产权利，具有无形财产权利特征。

第二，质权设立方式不同。设立动产质权需有当事人的合意并转移动产由质权人占有，即以出质人向质权人交付出质动产为其必要条件。而作为无形财产的权利，对于出质标的当然无法进行实物上的交付，而是用将事实上的权利交给质权人的各种各样的手法替代物质上的交付。<sup>③</sup>

第三，保全方式不同。保全动产质权的主要方式是质权人对入质动产的占有、控制，而保全权利质权的主要方式是对质权人处分其所出质权利的限制。

## 第二节 专利质权基本概念

### 一、专利质权的内涵

专利权质押是指为担保债权的实现，由债务人或第三人将其专利权设定质权，在债务人不履行债务时，债权人依法就设质专利权的价值优先受偿的担保物权。其中，为担保债务履行而以专利权设质的人为出质人，享有质权

① 陈刚.权利质权研究(硕士学位论文)[D].北京:对外经济贸易大学,2004.7.

② 寇玉芳.浅谈《物权法》中权利质权的概念和特征[EB/OL].[http://china.findlaw.cn/info/wuquanfa/wuquanfalunwen/74663\\_2.html](http://china.findlaw.cn/info/wuquanfa/wuquanfalunwen/74663_2.html),2011-3-12.

③ 费安玲.比较担保法[M],中国政法大学出版社,2004.300.

的债权人作为质权人。<sup>①</sup>

专利权质权作为一种权利质权，属于一种担保物权，因而其同样具有担保物权的以下价值：确保债权受偿的功能、促进资金融通的功能和充分发挥财产作用的功能，并且具有从属性、附条件性和优先受偿性等担保物权的特点。

## 二、专利权质权的特征

现代法律制度中的“专利权”，指国家主管机关以颁发证书的形式授予发明人或设计人或其所在单位在一定期限内对其发明创造依法享有独占实施的专有权利。<sup>②</sup>专利权质权属于权利质押的一种，专利权质押作为权利质押的一种，其既具有权利质押所共有的特征，又具不同于其他权利质押的特征：

第一，专利权质押是以专利权中的财产权为标的而设定的权利质押。

专利权包括人身权和财产权两种权利，作为质押标的的专利权，只限于专利权中的财产权。专利权中的财产权指专利权人因取得专利而依法享有的具有经济内容的权利，<sup>③</sup>主要包括专利独占实施权、专利转让权、专利许可使用权等。上述权利同时具有财产性和可让与性，是专利权质押的主要标的。

第二，专利权质押是以登记为生效要件的权利质押。

专利权的无形性决定了专利权质押不可能像动产质押那样以现实交付为生效要件，而专利证书作为非流通证券，决定了专利权质押也不可能像汇票、支票、本票等证券权利为标的而设定的权利质押那样以交付权利凭证为生效要件。因此，我国法律为保护第三人利益和交易安全，规定专利权质押除订立质押合同外，还必须向专利主管部门办理出质登记，合同自登记之日起生效。

第三，专利权质押是一种用益型的权利质押。

与其他质权标的不同，专利权的价值主要表现为一种基于垄断而形成的

① 杜蓓蕾.专利权质押制度的现状及完善[J].中国发明与专利,2009,(2):54-56.

② 丁丽瑛著.知识产权法[M].厦门:厦门大学出版社,2002.158-159.

③ 李军.专利权质押的法律问题[J].人民司法,2000,(5):37-38.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库